

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13620111150201

UDC _____

厦 门 大 学

法 学 硕 士 学 位 论 文

法院网络强制拍卖制度研究

The Research of the Court's

Online Compulsory Auction System

夏华玲

指导教师姓名: 卢正敏 副教授

专 业 名 称: 民 事 诉 讼 法 学

论文提交日期: 2014 年 月

论文答辩时间: 2014 年 月

学位授予日期: 2014 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2014 年 3 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

随着信息网络和电子商务的飞速发展,通过互联网进行强制拍卖逐渐进入人们的视野。2012 年 7 月浙江省法院在淘宝网举行的司法首拍引起了轩然大波,网络强制拍卖一时成为人们热议的话题。网络强制拍卖是一种新型的强制拍卖方式,是指在被执行人逾期不履行义务时,人民法院对依法已被查封、扣押的被执行人的财产,通过互联网的方式进行拍卖,将其出售给出价最高者并以所得价金清偿执行债权的行为。

为构建我国法院网络强制拍卖制度,本文从网络强制拍卖的主体、程序以及安全保障机制三个方面进行论述并得出:第一,网络强制拍卖的主体应是法院的执行局,具体网络拍卖事宜由执行员进行;第二,法院应加强网络强制拍卖的信息管理,保障网络信息服务系统正常运行;参与网络强制拍卖程序分为四个步骤,即搜索物品、报名阶段、竞拍出价和竞拍结束;第三,加强网络强制拍卖的风险防范能力,维护交易安全;建设并完善网络强制拍卖的诚信制度,保证网络强制拍卖的顺利进行。

本文创新之处包括:(1)选题新颖,从浙江省法院淘宝网司法拍卖的最新司法实践出发,研究法院网络强制拍卖制度;(2)论证详细,将网络强制拍卖与传统强制拍卖进行对比,分析法院网络强制拍卖的优势,并充分论证我国网络强制拍卖制度的主体以及程序设置;(3)视角独特,为建立统一、安全、便捷的网络拍卖平台,结合互联网的特点对网络风险和电子商务的安全性进行分析,提出从专业人才、技术设备和管理制度上防范网络强制拍卖可能存在的风险,并从健全第三方认证机制的角度完善网络强制拍卖的诚信制度,从而构建网络强制拍卖的安全保障机制。

关键词: 强制拍卖; 网络强制拍卖; 安全保障机制

ABSTRACT

With the rapid development of information network and e-business, compulsory auction on line gradually enters people's field. In July 2012, the compulsory auction held in Taobao.com by Zhejiang province has caused a great disturbance. Then, the court's online compulsory auction became a hot topic in people's life. The court's online compulsory auction is one model of the compulsory auction, when the debtor does not fulfill the duty overdue, according to the law, to make the highest bidder and the implementation of debt to income price settlement behavior, the court seizure of the debtor's property and auction it by way of the Internet.

To construct the court's online compulsory auction system, the article has discussed it from the online compulsory auction's subject, the procedures and the security mechanism. First, the subject of the court's online compulsory auction should be the court's Execution Bureau, and the execution officer should be responsible for the information management. Second, to guarantee the normal running of the court's online compulsory auction's information service system, the court should do its best to strengthen the force of the online compulsory auction; the specific operating rules in the online compulsory auction consists of four steps, that is the search of goods, the registration stage, the auction bid and the end of the online compulsory auction. Third, to strengthen the ability of the online compulsory auction's risk prevention and maintain the transaction's security, it is vital to construct and perfect the credit system of online compulsory auction to ensure the online compulsory auction smoothly.

The innovations of this paper include three parts. Firstly, the new topics. It starts from the Zhejiang province's Taobao.com judicial auction practice, to study the court's online compulsory auction system. Secondly, the detail demonstrates. It had compared the online compulsory auction and the traditional auction to analyze the advantages of the court online compulsory auction, and had fully demonstrated of China's court's

online compulsory auction system and the main program settings;Thirdly,the unique perspectives.To establish an unified,safe and convenient the court's online compulsory auction platform,it combined with the characteristics of the Internet to carry on the analysis to the online security risk and the electronic commerce,put forward from the professional personnel,the technical equipment and the management system to prevent the online compulsory auction's risk,and from the perfect the third party authentication mechanism to integrities the system of online compulsory auction so as to construct the security mechanism of the court's online compulsory auction.

Key words:Compulsory Auction;Online Compulsory Auction;Security
Mechanism

目 录

引 言.....	1
第一章 问题的提出.....	3
第一节 法院网络强制拍卖的产生	3
第二节 法院网络强制拍卖引起的争议	4
第二章 法院网络强制拍卖的主体.....	6
第一节 传统强制拍卖主体的变迁	6
第二节 传统强制拍卖与网络强制拍卖主体之比较	8
一、强制拍卖的实施主体不同.....	8
二、参与强制拍卖竞拍的主体范围不同.....	9
三、主体参与强制拍卖的方式不同.....	10
第三节 我国法院网络强制拍卖主体之选择	10
一、网络强制拍卖主体选择之理由.....	10
二、网络强制拍卖主体之范围与限制.....	12
第三章 法院网络强制拍卖的程序.....	14
第一节 传统强制拍卖与网络强制拍卖的程序比较	14
一、拍卖标的范围不同.....	14
二、拍卖标的公告与展示方式不同.....	15
三、拍卖采用的程序不同.....	17
四、拍卖善后事宜不同.....	18
第二节 我国法院网络强制拍卖程序之设置	20
一、加强网络强制拍卖的信息管理.....	20
二、网络强制拍卖程序运行规则.....	21
第四章 法院网络强制拍卖的安全保障机制	24
第一节 网络强制拍卖的风险及防范	24

一、网络强制拍卖存在的风险.....	24
二、网络强制拍卖的风险防范与交易安全.....	26
第二节 网络强制拍卖的诚信制度建设	28
一、建设网络强制拍卖诚信制度.....	28
二、健全第三方认证机制.....	31
结 语.....	35
参考文献	36

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Put Forward the Problems	3
Subchapter 1 The Produce of the Online Compulsory Auction	3
Subchapter 2 The Arguements of th Online Complusory Auction.	4
Chapter 2 The Subject of the Online Compulsory Auction	6
Subchapter 1 The Changes of the Traditional Complusory Auction's Subject. ..	6
Subchapter 2 The Traditional Complusory Auction's Subject Compared with the Online Compulsory Auction's	8
Section 1 The Different of the Complusory Auction's Subject.	8
Section 2 The Different Scope of the Participant of the Complusory Auction. . .	9
Section 3 The Different Way of Join the Complusory Auction	10
Subchapter 3 The Choosing of the Online Compulsory Auction's Subject in Our Country	10
Section 1 The Reason of Choosing the Online Complusory Auction's Subject .	10
Section 2 The Scope and the Restrictions' of Online Complusory Auction's Subject.	12
Chapter 3 The Program of the Court's Online Compulsory Auction 14	
Subchapter 1 The Program of the Online Compulsory Auction Compared with the Traditional's	14
Section 1 The Different Scope of the Object of Auction	14
Suction 2 The Different of the Publication and Presentation of the Object of Auction	15
Section 3 The Different of the Program of Auction	17
Section 4 The Different of the Aftermath of Auction	18
Subchapter 2 The Set of the Program of the Online Compulsory Auction in Our Country	20
Section 1 The Enhance of the Information Management on the Online	

Complusory Auction.	20
Section 2 The Operation Rules of the Online Complusory Auction.	21
Chapter 4 The Security Mechanism of the Court's Online	
Complusory Auction	24
Subchapter 1 The Risk Analysis of the Online Complusory Auction.	24
Section 1 The Risk of the Online Complusory Auction	24
Section 2 The Risk Management and Transaction Security of the Online	
Complusory Auction.	26
Subchapter 2 The Construction of the Online Complusory Auction's Credit	
System	28
Section 1 Construct the Online Complusory Auction's Credit System.	28
Section 2 Perfect the Third Party Authentication System.	31
<u>Conclusion</u>	35
Bibliography	36

引言

如果法院的裁判中具有给付内容,那么仅仅通过法院裁判宣布该义务的存在,无法满足原告的诉求。如果被告没有自愿给付,则国家为实现权力保护必须继续给予原告帮助。^①因此,国家执行机关便可依债权人的申请或基于公权力的要求,运用各种强制执行措施以实现裁判文书中确定的债权人所享有的合法权益。法院强制拍卖是一种重要的强制执行措施,是金钱债券执行程序中的第二阶段程序,就第一阶段程序已完成查封的标的物予以变价,并续接于第三阶段程序为分配,以满足、实现执行债权。^②在现代电子商务和网络科技不断发展的条件下,人民法院运用第三方提供的网络拍卖平台进行强制拍卖活动已成为一种潮流和发展趋势。

法院网络强制拍卖是一种新型的强制拍卖形式,是指在被执行人逾期不履行义务时,人民法院对依法已被查封、扣押的被执行人的财产,通过互联网的方式进行拍卖,将其出售给出价最高者并以所得价金清偿执行债权的行为。与传统的强制拍卖相比,法院网络强制拍卖具有明显的优势。一方面,网络强制拍卖克服了传统强制拍卖中存在的暗箱操作、围标串标、流标贱卖等诸多弊端;另一方面,它充分利用现代信息技术,尤其是借助第三方提供的网上交易平台进行强制拍卖活动,不但节省了法院强制拍卖的费用,而且突破地域、时间、设备的限制,实现相关信息公开“全天候”、“全覆盖”,为人们参加强制拍卖提供极大便利。当然,法院网络强制拍卖毕竟属于新生事物,正处于发展的初始阶段,还存有诸多不足之处。比如,目前在网络强制拍卖的拍卖物选择上仅限于“标准化、通用型的动产或不动产”;网络强制拍卖平台的运行需要一个安全、稳定、便捷的网络环境,而威胁网络安全的因素众多以及我国网络失信问题突出,亟需采取各种措施维护网络安全并完善网络诚信制度。

法院网络强制拍卖是一种重要的强制执行措施,以满足生效法律文书所确定的申请人的债权为主要目的,它不仅是强制执行中的一种变价方式,而且是一种利益平衡的方式和权利保障的手段。本文从浙江省宁波市北仑区和鄞州区人民法

^① [德]汉斯—约阿希姆·穆泽拉克,《德国民事诉讼法基础教程》[M],周翠译,北京:中国政法大学出版社,2005,351.

^② 许士宦,《执行力扩张与不动产执行》[M],台湾:台湾学林文化事业有限公司,2003,249.

院的网络司法拍卖实践出发,对网络强制拍卖存在的各种质疑进行分析并说明问题存在的根源,进一步结合网络强制拍卖与传统强制拍卖制度的比较,认为法院网络强制拍卖具有传统强制拍卖制度不可比拟的诸多优势,并且,构建我国网络强制拍卖制度应从法院网络强制拍卖的主体选择、程序设置以及安全保障机制这三个最为重要的方面进行整体性的制度设计。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 问题的提出

第一节 法院网络强制拍卖的产生

2012年7月9日上午10点,浙江省法院首次在淘宝网上举行网络司法拍卖,宁波市北仑区人民法院和鄞州区人民法院以卖家身份入驻淘宝网,分别将一辆宝马730轿车和三菱欧蓝德挂上淘宝网进行拍卖。该宝马车起拍价19.99万元,经过36个小时挂拍,53次叫价后,最终以33.09万元成交,溢价65.5%,成为我国网络司法拍卖的第一拍。与此同时进行的三菱欧蓝德轿车起拍价,经过36个小时挂拍,15次叫价后,最终以6.7万元成交,溢价34%。此次司法网拍引来大量网民的关注,据统计数据表明,开拍前围观人数超过30万人,至拍卖截止日,淘宝网上的司法拍卖平台累计浏览量超过60万人次,相比较于传统的举锤拍卖,无疑是个天文般的数字。由此,开启了我国网络司法拍卖的先河。

浙江省法院在淘宝上举行第一批网络司法拍卖后,第二批标的物的拍卖公告于2012年8月3日上线,相较于第一批拍卖的宝马轿车,这次北仑法院拍卖的二手车,要“低调”很多,是一辆来自祥宁汽车销售服务有限公司的车牌号为浙B5D537的神龙富康DC7141RPC轿车。^①继首拍后,北仑区法院对首拍的各种数据进行了详细的分析与总结,并作出了三方面的完善:视频演示,展示更加完整;评估上传,分析更加客观;改善细节,流程更加科学。同时,淘宝网还进一步提高了网络保密性,为司法拍卖改进平台数据(用户)保密技术、保留价数据保密技术,以确保用户数据、保留价数据绝对安全。^②浙江省法院在淘宝网上建立起覆盖全省法院司法拍卖平台,其在淘宝网上推行的司法拍卖活动正如火如荼地进行着,为我国司法拍卖改革注入新鲜血液。

然而,值得我们注意的是,促进强制拍卖改革的不仅仅只有浙江省法院,比如重庆高院早在2009年就开始引入产权交易机构,倡导电子竞价的拍卖模式;上海法院的做法则是“维持当前委托拍卖制度的基本框架,提高拍卖公司参与司

^① 何蒋勇. 网络司法拍卖第二拍来袭 视频展示出价延时成亮点.

<http://www.chinanews.com/df/2012/08-03/4082520.shtml>, 2012-08-03/2013-07-28.

^② 同上。

法拍卖的资质要求,通过拍卖公司推进司法拍卖的网络化。”^①目前,我国网络司法拍卖改革具有代表性的三种模式即“浙江模式”、“上海模式”和“重庆模式”都在实践中摸索前行,哪一种模式或者是否存在着其他模式更适合我国司法拍卖改革的要求呢?这是我国司法拍卖改革所应解决的重要问题。

第二节 法院网络强制拍卖引起的争议

我国传统的强制拍卖由于佣金高、透明度低等原因,往往导致暗箱操作、官商相护,是腐败多发的高危领域,近年来大量的下马官员之中不乏与强制拍卖有关者。随着现代电子商务技术和信息网络的不断发展,网络强制拍卖的“蝴蝶效应”也愈见明显,对强制拍卖制度进行改革的呼声渐高,强制拍卖制度再一次站在改革的十字路口。网络强制拍卖的产生使“我国司法拍卖领域的权利格局焕然一新,绝大多数从未参与过司法拍卖的普通民众,只要通过实名认证和保证金预缴,就可以坐在家中点击鼠标,利用熟悉的淘宝交易平台参与竞拍法院依法拍卖的财产。”^②以浙江省法院的网络强制拍卖实践为例,网络强制拍卖由法院主导,拍卖程序按照淘宝网预先设定的程序由系统自动运行,拍卖成交后,买受人直接与法院取得联系并交付拍品,而拍卖公司未参与拍卖的任何环节,从而实现了节省时间与金钱上的双重效益。网络强制拍卖作为一种新型的拍卖方式,呈现出生机勃勃之势,赢得大多数人的赞赏和支持。

然而,网络强制拍卖也引起了人们的质疑,特别是拍卖业内人士对此种拍卖的合法性进行了强烈的抨击。比如,中国拍卖行业协会(以下简称“中拍协”)发表声明,对法院撇开专业拍卖机构进行单独操作表示不满,认为法院直接与淘宝网合作,违背了《拍卖法》及最高院相关司法解释。^③再如,中拍协副秘书长欧阳树英认为“淘宝网说仅提供技术支持,但实质是在从事拍卖业务”,“淘宝既不是拍卖公司,也没有拍卖企业的资质等级”,“淘宝网参与司法拍卖活动涉嫌拍卖主体违法,将可能直接影响竞买人的合法权益”,“抛开拍卖师搞司法拍卖,如同司机‘无照驾驶’,《拍卖法》第十四条明确规定了‘拍卖活动应当由拍卖师主

^① 百晓锋,新民诉法第247条与面临“十字路口”的司法拍卖改革[J].华东政法大学学报,2013(2):112-125.

^② 余建华,孟焕良.网拍:实现双方利益最大化[N].人民法院报,2013-03-03(1,4)

^③ 张宏.当阳关遭遇质疑 宁波“司法网拍”在争议中前行.

<http://jx.people.com.cn/GB/n/2012/0913/c190316-17474703.html>,2012-09-13/2013-07-28.

持’，以此来保障拍卖会的有序、高效、合法进行”，“按照规定，拍卖公司要拍前备案、进行公告、预展、拍后备案、交割，而淘宝司法拍卖也违反了拍卖法的程序性规定。”^①由此可见，拍卖业内人士对网络强制拍卖的质疑主要是针对的司法网拍的主体是否合法、是否需要拍卖师进行拍卖以及网拍的程序合法性等问题，而这些问题也正是传统强制拍卖与网络强制拍卖的差异所在，也是构建网络强制拍卖制度所应注重并加以解决的问题。

此外，网络强制拍卖也受到了一些专家学者的担忧。首先，以浙江省法院首拍为例，其在淘宝网司法拍卖平台上的《司法拍卖的问与答》第6条规定：“淘宝网上司法拍卖的标的物均以法院委托的拍卖物现状进行拍卖……一旦做出竞买决定即表明您接受拍卖标的物的现状和一切已知及未知的瑕疵，未咨询或对标的物不了解而参加竞拍的责任自负。法院及淘宝均不承担任何瑕疵担保责任。”那么，买受人的合法权益该如何保障呢？其次，我国东中西部经济发展水平不一，网络基础设施差异较大，各地网络技术参差不齐，可能存在网络延迟、服务器瘫痪等问题，导致延误竞买者的竞拍报价和进程。复次，网络强制拍卖需要一定的电脑基础知识和运用网络的能力。然而，并非所有人都擅长使用像淘宝网这样的网络销售平台，由此产生的问题是，将一部分的竞拍者排除在外，反过来又限制了拍卖参与主体的多样性，打击了部分人的竞拍热情。^②再次，我国现行网络监管制度不健全，“现行法律法规对一般性的网络交易（虚拟物品交易）监管尚处于‘低位运行’状态，更不用说涉及现实债权、物权、财产权的网络司法拍卖”。^③可见，完善我国各项网络法律制度并建立科学严密的网络司法拍卖程序迫在眉睫。最后，从目前的淘宝网司法拍卖实践可以看出，可采用网络强制拍卖的物品范围十分有限，大多是汽车或商品房，而其他物品则未能采用这一方式进行拍卖。

^① 刘夏, 张媛. 中拍协: 浙江高院淘宝拍车不合法[N]. 新京报, 2012-07-12(A12).

^② 廖鸿程. 对浙江法院试水网络拍卖的几点看法[J]. 中国审判新闻月刊, 2012(79): 30-31.

^③ 谢金金, 周蓓, 朱狄敏. “司法网拍”浙江试水[J]. 浙江人大, 2012(10): 35-38.

第二章 法院网络强制拍卖的主体

任何拍卖活动都需要由一定的主体进行,强制拍卖的主体是指在强制拍卖活动中享有权利并承担义务的人。我国传统强制拍卖法律关系涉及的主体有申请执行人(执行债权人)、被执行人(执行债务人)、法院(执行机构)、拍卖人(拍卖公司)、竞买人和拍定人^①,然而,随着网络强制拍卖的兴起,拍卖公司逐渐被排除在强制拍卖主体范围以外,法院网络强制拍卖的主体将逐渐转变成以法院为中心以及申请执行人、被执行人、竞买人和拍定人的五方构造,从而更好地实现执行债权和被执行财产价值的最大化。

第一节 传统强制拍卖主体的变迁

强制拍卖是一种变价行为,也是一种重要的强制执行措施。我国传统强制拍卖主体变迁可划分为三个阶段:

第一个阶段即 1982 年新中国颁布第一部民事诉讼法典《民事诉讼法(试行)》到 1991 年我国《民事诉讼法》生效期间。由于 1982 年《民事诉讼法(试行)》只对变价方式中的变卖作了规定,而未规定拍卖这一强制执行措施,所以该阶段在立法上强制拍卖尚未确立。但法院的审判实践,尤其是海事诉讼迫切需要拍卖这种兼具公开性、透明度、竞争性和国际性的变价方式,于是最高法院 1987 年 8 月下发的《关于强制变卖被扣押船舶清偿债务的具体规定》中对变卖作了扩张性解释,认为民诉法上的变卖涵盖了对扣押船舶的拍卖。^②随着我国改革开放的不断展开,1987 年 1 月,广州拍卖行正式成立,标志着中国拍卖业复兴的开始,此后拍卖行如雨后春笋般在全国各大、中城市相继成立,拍卖公司也就成了法院进行船舶拍卖的主体。

第二个阶段是 1991 年《民事诉讼法》颁布实施到 1998 年最高人民法院出台的《最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》(以下称为《执

^① 强制拍卖中除了以上主体之外,拍卖程序可能涉及包括拍卖物上的担保物权人或受益物权人以及案外第三人的利益,但这三方类似于民事诉讼中的案外第三人,不宜将其列入强制拍卖主体范围之内,有利于更好的明晰强制拍卖中各主体的权利义务关系。

^② 肖建国.论民事诉讼中强制拍卖的性质和效力[J].北京科技大学学报,2004(4):11-18.

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”. Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库